

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: 12020051300494

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

跨国公司破产管辖权问题研究

Study on the Issues of Jurisdictions of Insolvencies of
Transnational Corporation

刘 学 洁

指导教师姓名: 于 飞 教 授

专 业 名 称: 国 际 法 学

论文提交日期: 2008 年 5 月

论文答辩日期: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2008 年 5 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（√）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内容摘要

经济全球化时代，跨国公司的迅猛发展使得其破产的情况在整个跨国破产领域越来越突出。以单一债务人跨国破产为主体的传统的跨国破产法律制度已经不能很好解决跨国公司集团破产的特殊问题。跨国公司内部经济上的关联性与法律上独立性之间的矛盾对其破产管辖权冲突国际协调问题提出了特别要求。在国际层面，如何找到一种能平衡各方利益的协调模式来解决跨国公司破产管辖权冲突已经成为国际社会共同面临的难题。本文在分析相关国际组织立法情况的基础上，试图对这一问题做出解答，并结合中国的情况对国内相关法律法规制度的建构提出建议。

除前言和结论外，本文共分为四章。

第一章在简要分析跨国公司特征、结构和性质的基础上，对在跨国破产领域在一定条件下区分单一债务人跨国破产与跨国公司破产的必要性和意义进行了探讨，并对跨国公司破产管辖权冲突及其成因进行了分析。

第二章围绕跨国公司破产管辖权协调的国际立法状况展开，具体介绍了欧盟相关立法状况和实践，以及联合国国际贸易法委员会第五工作组正在进行的相关立法活动，并对美国法律学会的 ALI 原则中的两条跨国公司破产管辖及程序规则进行分析和评论。

第三章讨论的是本文的核心问题，即跨国公司破产管辖权国际协调的路径模式选择。通过对跨国破产领域三种基本原则主张的分析，本文认为，新实用主义原则仍是跨国公司破产管辖权国际协调模式的指导原则。具体可以采用一种平行管辖为一般原则，实质性合并为例外的管辖权国际协调模式。

第四章主要涉及我国跨国公司破产管辖权法律制度的构建问题。在对中国跨国公司破产管辖权立法状况进行分析的基础上，对中国构建相关法律法规制度的步骤与立法模式选择提出建议。

关键词：跨国公司；跨国破产；管辖权

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

The ongoing process of globalization has fostered a significant increase in international trade in goods and services, foreign direct investment, and global financial transactions. In addition, there has also been a significant increase in cross-border corporate insolvency matters involving transnational corporations (“TNCs”) as debtors. It is not possible any longer for traditional transnational insolvency rules system, which mainly focuses on single debtor’s transnational insolvency, to handle appropriately all the extraordinary issues of transnational insolvencies involving transnational corporations as debtors. The contradiction between the economic correlativity property and legal independence property of the enterprises of the interior of transnational corporations raises a lot of extraordinary difficulties on the international coordination of the conflicts of jurisdictions of insolvencies. In international society, it has become a common difficulty which is how to find out a appropriate mode of international coordination which could balance the interests and profits of all parties to solve the conflicts of jurisdictions of insolvencies of transnational corporations. Based on analyzing the legislation status in quo of relevant international organizations, this thesis attempts to find the resolution to this question, and also presents several proposals on the construction of domestic corresponding legal system according to the circumstance of our country.

Besides the Preface and Conclusion, this thesis divides into four chapters.

Chapter One, based on a brief analysis of the characteristic, structure and property of TNC, brings forward the necessity and significance of distinguishing between single debtors and TNCs under certain condition in the transnational insolvency area. Meanwhile, this chapter also makes an analysis about the conflicts of jurisdictions of TNC’s insolvency and its cause of formation.

Chapter Two focuses on the legislation status in quo of jurisdiction of insolvencies of TNC in international aspect, expounding the legislation and judicial practice of EU, the ongoing legislating activity of UNCITRAL, and analyzing and commenting on two procedure rules on insolvencies of TNC in ALI Principles.

Chapter Three discusses the kernel problem of this thesis, which is the modes of

international coordination of jurisdictions of TNCs' insolvency. After analyzing three kinds of argument on basic principle of transnational insolvency, this thesis argues that new pragmatism principle is still the golden rule of international coordination of jurisdictions of TNC's insolvencies. In the concrete, the mode of parallel jurisdictions as a general principle while substantive consolidation as the exception will be the best choice at present in the author's opinion.

Chapter Four concerns mainly the construction of domestic legal system of insolvencies jurisdiction of TNC. Based on analysing the domestic legislation status in quo on jurisdiction of TNC's insolvencies, the author presents several proposals on the steps and legislative mode of constructing corresponding legal system in China.

KEY WORDS: Transnational Corporation; Transnational Insolvency; Jurisdiction.

前 言.....	1
第一章 跨国公司破产管辖权问题概述	3
第一节 跨国公司的概念、特征和结构	3
一、跨国公司的概念	3
二、跨国公司的特征	4
三、跨国公司的结构与性质	4
第二节 跨国破产与跨国公司破产	5
一、跨国破产与跨国公司破产	5
二、区分单一债务人跨国破产与跨国公司破产的意义	6
第三节 跨国公司破产的管辖权冲突	10
一、跨国破产的管辖权确定标准	11
二、跨国公司破产的管辖权冲突	13
三、跨国公司破产管辖权冲突的成因分析	14
第二章 跨国公司破产管辖权的国际立法	17
第一节 跨国破产协调与合作的国际立法	17
第二节 跨国公司破产管辖权的专门国际立法情况	19
一、欧盟在跨国公司破产管辖权问题上的法律空白	19
二、联合国国际贸易法委员会的跨国公司破产立法活动	21
三、美国法律学会的《北美自由贸易区跨国破产合作原则》的相关规定 ...	24
第三章 跨国公司破产管辖权国际协调的路径模式	27
第一节 普及主义、属地主义和新实用主义——跨国公司破产管辖权国际协调 的出发点	27
一、属地主义原则	27
二、普及主义原则	28
三、新实用主义原则	29

第二节 跨国公司破产管辖权国际协调的立法模式选择	32
一、合作的平行管辖——跨国公司破产的一般管辖原则	33
二、实质合并原则下的单一破产管辖：跨国公司破产平行管辖一般原则的例外	35
第四章 对中国跨国公司破产管辖权制度建构的建议	40
第一节 中国跨国公司破产管辖权立法状况	40
第二节 对我国跨国公司破产管辖制度的立法建议	42
一、建立完善的单一实体跨国破产管辖制度	42
二、建立平行管辖为一般原则、实质性合并原则下单一管辖为例外的跨国公司破产管辖制度	43
结 论	46
参考文献	48

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Summary on the Jurisdiction of Insolvencies of TNC	3
Subchapter 1 The Concept, Characteristic and Structure of TNC.....	3
Section 1 The Concept of the TNC	3
Section 2 The Characteristic of TNC	4
Section 3 The Structure and Property of TNC	4
Subchapter 2 Transnational Insolvency and Transnational Corporate	
Insolvency	5
Section 1 Transnational Insolvency and Transnational Corporate Insolvency	5
Section 2 The Significance of distinguishing between single debtors and TNCs	
in the Transnational Insolvency Area.....	6
Subchapter 3 The Conflicts of Jurisdictions of Transnational Corporate	
Insolvencies	10
Section 1 The Jurisdictional determining Criterion of Transnational Insolvency	11
Section 2 The Conflicts of Jurisdictions in Transnational Corporate Insolvency	13
Section 3 Analysis on the Cause of Formation of Conflicts of Jurisdictions in	
Transnational Corporate Insolvency	14
Chapter 2 International Legislation on the Jurisdiction of	
Insolvencies of TNC	17
Subchapter 1 International Legislation on Coordination and Cooperation of	
Transnational Insolvency.....	17
Subchapter 2 The Special Legislation Status Quo of Jurisdiction of	
Transnational Corporate Insolvencies in International Level..	19
Section 1 The Vacancy in Legislation on Jurisdiction of Transnational Corporate	
Insolvency in EU	19
Section 2 The Legislating Activity on Transnational Corporate Insolvency of	
UNCITRAL.....	21
Section 3 The Corresponding Rules in ALI Principles of ALI	24

Chapter 3 The Mode of International Coordination Of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies	27
Subchapter 1 Universalism, Territorialism and New Pragmatism---the Starting Point of Coordinating the Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies	27
Section 1 Territorialism Principle	27
Section 2 Universalism Principle	28
Section 3 New Pragmatism Principle.....	29
Subchapter 2 The Legislating Pattern Of International Coordination of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies	32
Section 1 The Cooperative Parallel Jurisdictions---the General Principle of Jurisdiction in Transnational Corporate Insolvencies	33
Section 2 Single Insolvency Jurisdiction under the Substantive Consolidation: the Exception to the General Principle.....	35
CHAPTER 4 The Proposals on Constructing Domestic Legal System of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies	40
Subchapter 1 The Legislating Status Quo of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies in China.....	40
Subchapter 2 The Proposals on Legislation of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies of China	42
Section 1 Establishing Perfect Legal System of Jurisdiction of Transnational Insolvency Concerning Single Entity.....	42
Section 2 Establishing Legal System of Jurisdictions of Transnational Corporate Insolvencies: Parallel Jurisdiction as a General Principle while Single Jurisdiction under Substantive Consolidation as the Exception	43
Conclusion	46
Bibliography	48

前言

跨国破产在法律上是个很复杂的领域，同时也是发展最慢和分歧最多的领域之一。它伴随贸易与投资的跨国化而产生，并在经济全球化背景下不断膨胀。尤其自 20 世纪 80 年代以来，受跨国公司的迅猛发展以及跨国并购浪潮的影响，跨国破产无论在数量还是规模上都达到空前状态。相应地，跨国公司集团破产的情况在整个跨国破产中越来越突出，无论破产的规模、涉及的国家、产生的国际影响已远远不是单一企业实体跨国破产所能比拟，同时它所产生的大量特殊法律问题也更加复杂和难以处理。而通常来说，当破产在跨国公司遍布全世界的企业成员之间发生多米诺骨牌效应时，首先面临的问题是管辖，即何国法院应该对这些破产公司行使管辖权？是分别管辖还是将跨国公司作为一个整体来管辖？如若是分别的平行管辖，各管辖权之间应该作何协调？这些问题显然与单一债务人跨国破产的管辖权冲突问题存在不同之处，需要特殊处理。如何找到一条满足大多数国家普遍利益要求的协调模式以避免管辖冲突、促进跨国公司破产合作是摆在国际社会面前的特殊难题。

包括管辖权协调在内的跨国公司破产对待问题在国际社会还是一个非常新的问题，在理论研究上处于跨国破产的最前沿，很多相关概念和协调模式还处在发展形成之中（如“集团主要利益中心”、实质性合并及其适用条件等）。对跨国公司破产的管辖问题，欧美学者大多主张适用实质性合并原则，^①这符合其跨国公司母国的身份。在相关国际立法上，当前最重要的跨国破产法律文件——联合国国际贸易法委员会（UNCITRAL）的《跨国破产示范法》与欧盟的关于破产程序的《第 1346/2000 号欧洲理事会条例》对此都没有任何规定，国际社会几乎还没有形成协调跨国公司破产的针对性法律文件。就笔者所知，目前仅有在北美自由贸易区内指导性使用的《北美自由贸易区跨国破产合作原

^① 近年来国外相关论文有：MOSS QC, GABRIEL. Group Insolvency---Choice of Forum and Law: The European Experience under the Influence of English Pragmatism[J]. Brooklyn Journal of International Law, 2007, 32; TUCKER, J. MAXWELL. Grupo Mexicano and the Death of Substantive Consolidation[J]. American Bankruptcy Institute Law Review, 2000, 8; WESTBROOK, JAY LAWRENCE, Multinational Enterprises in General Default: Chapter 15, The Ali Principles, and The EU Insolvency Regulation[J]. The American Bankruptcy Law Journal, 2002, 76; LECHNER, ROLAND. Waking from the Jurisdictional Nightmare of Multinational Default: The European Council Regulation on Insolvency Proceedings[J]. Arizona Journal of International and Comparative Law, 2002, 19.

则》（由美国法律协会主持制订）做出了两条试验性的程序性规则，其中就涉及管辖权分配。不过这方面问题目前已经引起了国际社会广泛关注，UNCITRAL 在《示范法》及其指南的基础上，从 2006 年起授权第五工作组（破产法）开始这一方面文件的起草（暂名《企业集团破产对待办法》）（中国也是工作组的成员之一），意图协调包括跨国公司管辖权在内的企业集团破产问题。这项工作还在进行之中，目前没有形成最后成果文件。

在中国理论界，跨国破产仍然属于是比较新的领域，且主要集中在单一债务人跨国破产问题的层面上，专门针对跨国公司集团破产问题的研究很少。即使涉及，也是从母公司对破产子公司的债务责任承担，^①或者跨国公司破产债权人利益保护的实体法角度进行的。^②再有就是特殊的跨国银行破产法律问题研究。就管辖方面的程序法而言，主要是针对单一债务人的跨国破产管辖问题。^③理论界目前对于跨国公司破产管辖问题的研究还不够重视。

但研究这一问题对我国有着重要的意义。我国是世贸组织的成员国，越来越开放的市场与高速的经济增长吸引了世界各地的跨国公司来华直接投资，我国已成为发展中国家中最大的直接投资东道国。同时我国的企业也不断走出国门，构建本土的跨国公司帝国，近年的发展步伐更是惊人。^④21 世纪开放的中国将面临越来越多的跨国公司破产法律问题。而中国的整个跨国破产法律制度几乎是空白。展开与世界同步的跨国公司破产管辖及其协调模式问题研究并对我国立法提出建议将有十分重要的现实意义。

^① 如石静遐. 母公司对破产子公司的债务责任——关于“揭开公司面纱”理论的探讨[J]. 法学评论, 1998,(3); 以及余劲松. 论跨国公司责任的法律依据[J]. 法商研究, 1995, (3).

^② 如章文焕. 跨国公司破产之债权人保护制度研究(硕士学位论文)[D]. 重庆: 西南政法大学, 2007.

^③ 这方面的文章较多, 如杨悦莹. 跨国破产的管辖权问题研究(硕士学位论文)[D]. 北京: 中国政法大学, 2005. 另外国内各种教材在讨论跨国破产的管辖问题时, 莫不是以单一债务人为默认对象来进行的。

^④ 最近几年, 我国企业对外投资迅速增长。据商务部统计, 1999-2004年, 我国年对外投资额从6.2亿美元上升为55亿美元, 年均增长率为42.3%。已成为发展中国家最大的投资母国之一。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库